

ADVIES Nr. 2.231

Zitting van dinsdag 29 juni 2021

Wijzigingen in de wet van 24 juli 1984 - Identiteit van de vervangen werknemer op de arbeids-
overeenkomst voor tijdelijke arbeid en uitzendarbeid - Archivering bij vzw SIGeDIS

x x x

ADVIES Nr. 2.231

Onderwerp: Wijzigingen in de wet van 24 juli 1984 - Identiteit van de vervangen werknemer op de arbeidsovereenkomst voor tijdelijke arbeid en uitzendarbeid - Archivering bij vzw SIGeDIS

Bij brief van 12 mei 2021 heeft de heer P.-Y. Dermagne, minister van Werk, het advies van de Nationale Arbeidsraad ingewonnen over een voorontwerp van wet tot wijziging van de wet van 24 juli 1987 betreffende de tijdelijke arbeid, de uitzendarbeid en het ter beschikking stellen van werknemers ten behoeve van gebruikers, betreffende twee punten:

- Een wijziging van de artikelen 4 en 9 van die wet om de identiteit van de vervangen werknemer op te nemen op de arbeidsovereenkomst voor tijdelijke en uitzendarbeid, zodat in lijn wordt gebleven met wat al is bepaald in het raam van de vervangingsarbeidsovereenkomst bepaald in artikel 11 ter van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten. Die wijziging zal de controle door de arbeidsinspectie vergemakkelijken.
- Een wijziging van artikel 8 van dezelfde wet zodat de door middel van een elektronische handtekening aangegane arbeidsovereenkomst voor uitzendarbeid, na afloop van de aanvankelijke bewaringstermijn van vijf jaar, na het einde van de arbeidsovereenkomst, automatisch en in een leesbare en gebruiksklare vorm bezorgd wordt aan de vzw SIGeDIS ter verdere bewaring.

Verder wijst de minister er in zijn brief eveneens op dat de tewerkstelling door een werkgever, van zijn eigen werknemer via een uitzendkantoor als flexi-jobber, aangezien wordt als oneigenlijk gebruik van de regelgeving inzake uitzendarbeid en een vorm van verboden rechtsmisbruik.

Op verslag van het Bureau dat belast werd met de bespreking van die vraagstukken heeft de Raad op ... het volgende eenparige advies uitgebracht.

x x x

ADVIES VAN DE NATIONALE ARBEIDSRAAD

I. ADVIESAANVRAAG VAN DE RAAD

A. Bij brief van 12 mei 2021 heeft de heer P.-Y. Dermagne, minister van Werk, het advies van de Nationale Arbeidsraad gevraagd over een voorontwerp van wet tot wijziging van de wet van 24 juli 1987 betreffende de tijdelijke arbeid, de uitzendarbeid en het ter beschikking stellen van werknemers ten behoeve van gebruikers, betreffende twee punten:

- Een wijziging van de artikelen 4 en 9 van die wet om de identiteit van de vervangen werknemer op te nemen op de arbeidsovereenkomst voor tijdelijke en uitzendarbeid, zodat in lijn wordt gebleven met wat al is bepaald in het raam van de vervangingsarbeidsovereenkomst bepaald in artikel 11 ter van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten. Die wijziging zal de controle door de arbeidsinspectie vergemakkelijken.

- Een wijziging van artikel 8 van dezelfde wet zodat de door middel van een elektronische handtekening aangegane arbeidsovereenkomst voor uitzendarbeid, na afloop van de aanvankelijke bewaringstermijn van vijf jaar, na het einde van de arbeidsovereenkomst, automatisch en in een leesbare en gebruiksklare vorm bezorgd wordt aan de vzw SIGeDIS ter verdere bewaring.

Verder wijst de minister er in zijn brief eveneens op dat hij overweegt in de regelgeving betreffende de flexi-jobs te verduidelijken dat het verboden is om een werknemer via een uitzendkantoor als flexi-jobber tewerk te stellen bij dezelfde werkgever als diegene waarmee de werknemer rechtstreeks verbonden is met een arbeidsovereenkomst. Een dergelijke constructie werd niet beoogd door de wetgever en wordt door de administratie aangezien als oneigenlijk gebruik van de regelgeving inzake uitzendarbeid en een vorm van verboden rechtsmisbruik.

Teneinde deze voorstellen van wijziging van de regelgeving tot een goed einde te kunnen brengen, drukt de minister de wens uit snel een advies te krijgen waarin de Raad zich over die verschillende voorstellen uitspreekt.

II. BESPREKING VAN DE ADVIESAANVRAAG EN STANDPUNT VAN DE RAAD

A. De Raad heeft zich zorgvuldig over die adviesaanvraag gebogen en constateert dat die op drie verschillende vraagstukken slaat:

- een voorstel tot wijziging van de wet van 24 juli 1987 inzake elektronische archivering;
- een initiatief om de tewerkstelling door een werkgever van zijn eigen werknemer als flexi-jobber door een uitzendkantoor, te verbieden;
- een voorstel tot wijziging van dezelfde wet om de identiteit van de vervangen werknemer op te nemen op de arbeidsovereenkomst voor tijdelijke arbeid en uitzendarbeid.

B. Betreffende het vraagstuk van de elektronische archivering

1. Aangaande de archivering van alle door middel van een elektronische handtekening gesloten arbeidsovereenkomsten voor uitzendarbeid, constateert de Raad dat, ingevolge een wet van 30 augustus 2016, in artikel 8 van de wet van 24 juli 1987 betreffende de tijdelijke arbeid, de uitzendarbeid en het ter beschikking stellen van werknemers ten behoeve van gebruikers, bepaald is dat die elektronische opslag, minstens vijf jaar vanaf het einde van de arbeidsovereenkomst voor uitzendarbeid, kosteloos gewaarborgd dient te blijven.

Drie maanden voor het verstrijken van die termijn vraagt de verlener van de elektronische archiveringsdienst of het uitzendbureau, aan de uitzendkracht wat er met het gearcheerde exemplaar van de door middel van een elektronische handtekening gesloten arbeidsovereenkomst voor uitzendarbeid dient te gebeuren. De uitzendkracht kan ervoor opteren dat document, in een leesbare en gebruiksklare vorm, aan de vzw SIGeDIS te bezorgen, met het oog op de overname van de elektronische archiveringsdienst.

Die bepaling is in werking getreden op 1 oktober 2016, wat wil zeggen dat de aangetekende brieven voor de elektronische dagcontracten voor uitzendarbeid die gesloten werden op 1 oktober 2016, vanaf 2 juli 2021 verstuurd moeten worden.

2. De Raad constateert dat het voorgelegde voorontwerp van wet artikel 8 van de voornoemde wet van 24 juli 1987 wil aanpassen. Het is de bedoeling de nogal omslachtige administratieve verplichting, die erin bestaat dat voor het overnemen van de elektronische archivering door de vzw SIGeDIS, een aangetekend schrijven verstuurd moet worden aan elke uitzendkracht na het aflopen van de aanvankelijke bewaringstermijn van 5 jaar voor elk elektronisch contract voor uitzendarbeid dat hij heeft gesloten, om te zetten naar het automatisch versturen van die arbeidsovereenkomsten naar de vzw SIGeDIS.
 - Voortaan zal het dus niet langer nodig zijn de uitzendkracht te vragen wat er moet gebeuren met het door middel van een elektronische handtekening aangegane contract voor uitzendarbeid.
 - De automatisch overdracht van die arbeidsovereenkomsten voor uitzendarbeid aan de vzw SIGeDIS met het oog op de overname ervan van hun elektronische archivering, na de aanvankelijke periode van 5 jaar na het aflopen van het einde van de arbeidsovereenkomst voor uitzendarbeid, zal moeten gebeuren op initiatief van de elektronische archiveringsdienst of het uitzendbedrijf in een leesbare en gebruiksklare vorm.
3. De Raad herinnert eraan dat hij zich in zijn advies nr. 1.985 van 7 juni 2016 ervoor heeft uitgesproken dat de elektronische archiveringsdienst of het uitzendkantoor, in een leesbare en gebruiksklare vorm die overeenkomsten voor uitzendarbeid aan SIGeDIS zou toesturen, na afloop van de aanvankelijke periode van 5 jaar, met het oog op de archivering. Hij verwijst hier bijgevolg naar en spreekt zich in dat licht positief uit over de voorgestelde wetwijzigingen.

4. Opdat alle desbetreffende elektronische documenten efficiënt overgedragen zouden worden en ter wille van de administratieve vereenvoudiging, dringt de Raad erop aan dat de automatische overdracht aan SIGeDIS in een of meerdere, met SIGeDIS overeen te komen, overdrachten, gerealiseerd kan worden tijdens "het kalenderjaar in de loop waarvan de periode van 5 jaar verstreken is".

C. Betreffende het vraagstuk van de flexi-jobbers

Inzake de vraag over de toepassing van de reglementering flexi-jobs, onderschrijft de Raad de bekommernis van oneigenlijk gebruik van de reglementering inzake uitzendarbeid, wanneer een eigen werknemer van een gebruiker via een uitzendkantoor eveneens als flexi-jobber wordt ingeschakeld bij diezelfde gebruiker (zelfde arbeidsplaats).

Daarnaast is de Raad van mening dat een eigen werknemer van een uitzendkantoor wél als flexi-jobber met een arbeidsovereenkomst voor uitzendarbeid via hetzelfde uitzendkantoor bij een andere werkgever (gebruiker) moet kunnen worden tewerkgesteld. Deze laatste situatie impliceert immers geen oneigenlijk gebruik (verschillende arbeidsplaats).

De Raad dringt er bijgevolg op aan dat de reglementering in deze zin wordt geëxpliciteerd.

D. Betreffende het vraagstuk van de naam van de vervangen persoon

De motieven voor uitzendarbeid, waaronder vervanging, zijn opgenomen in de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 108 van 16 juli 2013 betreffende de tijdelijke arbeid en de uitzendarbeid, gewijzigd door de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 108/2 van 24 juli 2018.

De sociale partners in de Nationale Arbeidsraad zijn het erover eens te bevestigen dat de wetgeving betreffende de uitzendarbeid, het resultaat is van een compromis tussen de werknemers- en de werkgeversorganisaties, en dit sedert de invoering van de wetgeving in 1976. De wet van 24 juli 1987 betreffende de tijdelijke arbeid, de uitzendarbeid en het ter beschikking stellen van werknemers ten behoeve van gebruikers, werd ook voorbereid door eenparige adviezen van de Nationale Arbeidsraad. De pijlers van het aldus ontstane evenwicht, zijn telkens het resultaat van rijp overdachte onderhandelingen tussen de sociale partners.

Het lijkt dus van belang dat het sociaal overleg over de nodige tijd beschikt om over te gaan tot dergelijke weloverwogen onderhandelingen. Om die reden vragen de sociale partners extra tijd om het voorstel over de identificatie van de vervanger te bestuderen en in een latere fase over deze vraag een advies uit te brengen.
